

РЕШЕНИЕ

о нарушении антимонопольного законодательства

по делу № № 012/01/11-415/2019

Резолютивная часть решения оглашена 16 октября 2019 года

В полном объеме решение изготовлено 29 октября 2019 года

Комиссия Марийского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя – начальник отдела Ерошкин О.В.,

член Комиссии – главный специалист-эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Журавлева Н.В.,

член Комиссии – ведущий специалист-эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Винокурова А.М.,

рассмотрев дело № 012/01/11-415/2019, возбужденное в отношении МУП «Тепловые сети» МО Волжский район, ООО «Маруглесбыт» по признакам нарушения части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в реализации соглашения по заключению и исполнению договоров на поставку каменного угля без проведения конкурентных процедур, в присутствии представителя ООО «Маруглесбыт» Поспехова И.А. по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

Дело о нарушении антимонопольного законодательства возбуждено в отношении МУП «Тепловые сети» МО Волжский район, ООО «Маруглесбыт» по признакам нарушения части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в реализации соглашения по заключению и исполнению договоров на поставку каменного угля без проведения конкурентных процедур.

ООО «Маруглесбыт» факт нарушения антимонопольного законодательства признало в полном объеме. Предоставило письменные пояснения, в которых указало, что договоры на поставку каменного угля заключались в связи с поступлением в адрес общества писем от Министерства строительства, архитектуры и жилищно-коммунального хозяйства Республики Марий Эл (далее – Министерство), в связи с необходимостью оказать содействие в приобретении угля для МУП «Тепловые сети» МО Волжский район в порядке ч. 5 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223) в целях предотвращения угрозы возникновения чрезвычайной ситуации, связанной с отсутствием нормативного запаса каменного угля и невозможности подачи тепловой энергии на объекты жилищного фонда на территории Волжского района.

Дополнительно указало, что в адрес общества поступали гарантийные письма от МУП «Тепловые сети» МО Волжский район с просьбой поставить энергетический уголь, при этом оплату предприятие гарантировало. Кроме того, указало, что согласно п.п. 37 п. 10 гл. III Постановления Правительства Республики Марий Эл от 05.08.2005 № 194 «Вопросы Министерства строительства, архитектуры и жилищно-коммунального хозяйства Республики Марий Эл» на министерство возложены задачи по осуществлению в соответствии с решением Правительства Республики Марий Эл функций в области защиты населения и территории от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера. В связи с чем у общества отсутствовали основания для отказа в поставке каменного угля МУП «Тепловые сети» МО Волжский район.

МУП «Тепловые сети» МО Волжский район предоставило письменные пояснения в которых указало, что предприятие действовало добросовестно, но в связи с возможным возникновением чрезвычайной ситуации, связанной с отсутствием нормативного запаса каменного угля и невозможности подачи тепловой энергии на объекты жилищного фонда и социальной сферы, а также отсутствием возможности складирования каменного угля заключало договоры на поставку ресурса с ООО «Маруглесбыт» в период с 2016 по 2018 годы на условиях заключения договоров до 100 000 рублей.

Дополнительно указало, что Волжской межрайонной прокуратурой 20.07.2017 было вынесено предостережение о недопустимости нарушения законодательства о теплоснабжении № 08-05-2017. Более того, предприятие пояснило, что в связи с задолженностью населения перед предприятием за коммунальные услуги и отсутствием бюджетного финансирования, предприятие не проводило конкурентные процедуры на приобретении каменного угля в течении июля-августа 2017 г.

Проанализировав представленные в материалы дела документы, письменные и устные пояснения сторон, Марийское УФАС России приходит к выводу о необходимости квалификации действий ООО «Маруглесбыт», МУП «Тепловые сети» МО Волжский район как нарушение части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании следующего.

В силу статьи 2 Федерального закона от 14.11.2002 № 161 «О государственных и муниципальных предприятиях» (далее - закон № 161-ФЗ) унитарным предприятием признается коммерческая организация.

Статья 50 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) относит унитарные предприятия к коммерческим организациям, имеющим своей целью извлечение прибыли.

Марийским УФАС России установлено, что предприятием разработано Положение о закупке товаров, работ и услуг для нужд МУП «Тепловые сети» МО Волжский район от 15.03.2012 № 1 (далее - Положение о закупке), действующее в настоящее время

Пункт 1.2 положения регулирует отношения, связанные с проведением закупок для нужд МУП «Тепловые сети» МО Волжский район (далее - Заказчик) в целях обеспечения своевременного и полного удовлетворения потребностей Заказчика в товарах, работах, услугах (далее - продукции) необходимого Заказчику качества и надежности на рыночных условиях, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц (далее - поставщиков) в закупках продукции для нужд Заказчика и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений, содействия объективности и беспристрастности принятия решений о выборе поставщика.

В силу п. 3.10 Положения о закупках не подлежат размещению на официальном сайте и сайте заказчика сведения о закупке, составляющие государственную тайну или в отношении которой приняты решения Правительства Российской Федерации, при условии, что такие сведения содержатся в извещении о закупке, документации о закупке или в проекте договора, а так же сведения о закупке товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает пятьсот тысяч рублей.

Указанное положение разрабатывается лицом, производящим закупки, и утверждается органом управления этого лица, учредителями (участниками) и другими лицами, в соответствии с частью 3 статьи 2 Закона № 223.

Согласно части 2.5 статьи 2 Закона № 223-ФЗ типовое положение о закупке размещается в единой информационной системе, утвердившей организацией, указанной в [части 2.1](#) данной статьи, в течение пятнадцати дней с даты утверждения типового положения о закупке.

Данное положение является гарантией информационной открытости процедуры закупки и в том числе позволяет поставщику (исполнителю) оценить правовые основы заключения договора.

Положение о закупке за 2012 год с изменениями МУП «Тепловые сети» МО Волжский район размещено в Единой информационной системе в сфере закупок, действующее в настоящее время.

Марийским УФАС России установлено, что МУП «Тепловые сети» МО Волжский район руководствуясь п. 3.10 Положения о закупках в течение 2016-2018гг. заключало договоры на поставку каменного угля, стоимостью менее 100 тыс. рублей с ООО «Маруглесбыт», сведения о которых приведены в таблице:

Сведения о дате, номере заключенного договора	Предмет договора	Сумма договора, руб.
18.10.2016 №3	Поставка каменного угля	15660
25.09.2017 №37	Поставка каменного угля	98932-50
26.09.2017 № 38	Поставка каменного угля	98232-50
10.11.2017 №47	Поставка каменного угля	92687
13.11.2017 №48	Поставка каменного угля	98687
15.11.2017 №49	Поставка каменного угля	98687
20.11.2017 №51	Поставка каменного угля	98687
26.12.2017 №66	Поставка каменного угля	98687
27.12.2017 №70	Поставка каменного угля	98687
28.12.2017 №72	Поставка каменного угля	99687
29.12.2017 №74	Поставка каменного угля	99687
30.12.2017 №77	Поставка каменного угля	97794
15.01.2018 №09	Поставка каменного угля	99687
16.01.2018 №10	Поставка каменного угля	99687
17.01.2018 №11	Поставка каменного угля	99687
18.01.2018 №12	Поставка каменного угля	99687
19.01.2018 №13	Поставка каменного угля	75952
05.02.2018 №20	Поставка каменного угля	99370
06.02.2018 №21	Поставка каменного угля	99370
06.02.2018 №21	Поставка каменного угля	99370
07.02.2018 №22	Поставка каменного угля	99370
08.02.2018 №23	Поставка каменного угля	99370
09.02.2018 №24	Поставка каменного угля	99370
12.02.2018 №26	Поставка каменного угля	26150
19.02.2018 № 36/1	Поставка каменного угля	99370
26.02.2018 № 37/1	Поставка каменного угля	99370

27.02.2018 № 38/1	Поставка каменного угля	99370
28.02.2018 № 39/1	Поставка каменного угля	99370
01.03.2018 № 40/1	Поставка каменного угля	99370
05.03.2018 № 43	Поставка каменного угля	26150
05.03.2018 № 44	Поставка каменного угля	99370
06.03.2018 № 45	Поставка каменного угля	99370
07.03.2018 № 46	Поставка каменного угля	99370
12.03.2018 № 47	Поставка каменного угля	98028
13.03.2018 № 48	Поставка каменного угля	99370
14.03.2018 № 49	Поставка каменного угля	99370
15.03.2018 № 50	Поставка каменного угля	26150
16.03.2018 № 51	Поставка каменного угля	99370
19.03.2018 № 52	Поставка каменного угля	99370
20.03.2018 № 55	Поставка каменного угля	99370
21.03.2018 № 56	Поставка каменного угля	99370
22.03.2018 № 57	Поставка каменного угля	26150
24.09.2018 № 30	Поставка каменного угля	54460
24.09.2018 № 31	Поставка каменного угля	98028
24.09.2018 № 32	Поставка каменного угля	98028
27.09.2018 № 33	Поставка каменного угля	98028
28.09.2018 № 34	Поставка каменного угля	98028
24.09.2018 № 35	Поставка каменного угля	98028

Всего за рассматриваемый период 2016-2018 гг. сумма по заключенным договорам между сторонами составила 4108278 рублей, в том числе в 2016 году – 15660 рублей, в 2017 году – 883290 рублей, в 2018 году – 3209328 рублей.

Предметом заключенных договоров между МУП «Тепловые сети» МО «Волжский район» и ООО «Маруглесбыт» являлась поставка каменного угля марки Д, фракции 0-200 м.м. с низшей теплотой сгорания не менее 5350 ккал/кг., при этом договоры заключались непрерывно, каждый раз сроком действия до конца года.

Порядок и форма оплаты определены в договорах поставки угля. Так п. 4.2 договоров поставки угля установлено, что покупатель производит оплату поставленного угля на условиях: форма оплаты-безналичный расчет по факту поставки товаров с момента получения счетов-фактур, и/или товарной накладной в течение 20 банковских дней покупатель производит 30-процентный авансовый платеж по договору.

Вместе с тем, в соответствии с частью 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

Частью 1 статьи 3 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) установлено, что названный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Признаки ограничения конкуренции приведены в пункте 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции, к числу которых относится сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения

ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

При этом приведенный перечень признаков ограничения конкуренции не носит закрытый характер.

Таким образом, соглашением может быть признана договоренность хозяйствующих субъектов в любой форме, о которой свидетельствуют сведения, содержащиеся в документах хозяйствующих субъектов, скоординированные и целенаправленные действия (бездействие) данных субъектов, сознательно ставящих свое поведение в зависимость от поведения других участников рынка, совершенные ими на конкретном товарном рынке, подпадающие под критерии ограничения конкуренции и способные привести к результатам, определенным Законом о защите конкуренции.

Анализ вышеназванных норм права позволяет сделать вывод, что соглашения, которые приводят или могут привести к ограничению доступа на товарный рынок хозяйствующих субъектов могут быть совершены как в письменной, так и в устной форме. Сама возможность заключения соглашения между хозяйствующими субъектами, если такое соглашение приводит или может привести к ограничению конкуренции, рассматривается законодателем как общественно опасное деяние, имеющее квалифицирующее значение для констатации факта нарушения антимонопольного законодательства. Наличие или угроза наступления негативных последствий в результате заключения такого соглашения презюмируется и не требует отдельного доказывания.

В соответствии со статьей 420 Гражданского кодекса РФ договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

В силу статьи 422 Гражданского кодекса РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом или иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Таким образом, обязанность проверять соответствие положений договора и правовых оснований для его заключения действующему законодательству, в том числе Закону о защите конкуренции и Закону о контрактной системе, возложена на обе стороны договора.

Следовательно, заключение договора, являющегося согласованием воли сторон о всех существенных условиях, в том числе противоречащих законодательству о контрактной системе и антимонопольному законодательству, свидетельствует о наличии антиконкурентного соглашения. При этом заключение договора в обход закона предполагает наличие вины обеих сторон соглашения, поскольку оно заключено в целях ограничения конкуренции (статья 10 Гражданского кодекса РФ).

Статьей 3 Закона № 223-ФЗ установлены принципы и основные положения закупки товаров, работ, услуг: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) целевое и экономическое эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Согласно статье 2 Закона № 223-ФЗ документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения, является положение о закупке.

Согласно [части 3 статьи 3](#) Закон № 223-ФЗ в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. Устанавливая такие способы закупки, заказчик должен руководствоваться принципами осуществления закупочной деятельности ([часть 1 статьи 3](#) Закона № 223-ФЗ).

В соответствии с частью 3.2 статьи 3 Закона № 223-ФЗ неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 данной статьи. Способы неконкурентной закупки устанавливаются положением о закупке.

Инициатива по заключению рассматриваемых договоров исходила от МУП «Тепловые сети» МО Волжский район, цены определялись и согласовывались с поставщиком исходя из потребности общества в товаре, текущей рыночной конъюнктуры, сложившейся на рынке аналогичных товаров, в том числе предполагаемых объемов и сроков поставки, уровня закупочных цен на предполагаемую дату заключения договора, среднего уровня отпускных цен на оптовом (розничном) рынке, сроков оплаты за поставку товаров (без предоплаты).

Таким образом, при заключении рассматриваемых договоров у ООО «Маруглесбйт», имелась возможность ознакомления с правовой основой закупочной деятельности заказчика.

В соответствии с абзацем 3 пункта 1 статьи 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Поставщик (исполнитель) как сторона договора должен осознавать последствия заключаемого договора в нарушение правовых оснований.

В соответствии с пунктом 1 статьи 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Согласно пункту 1 статьи 432 ГК РФ договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной.

Таким образом, вышеуказанные нормы ГК РФ закрепляют принцип свободы договора. Вместе с тем, принцип свободы договора предполагает добросовестность действий его сторон, разумность и справедливость его условий. Свобода договора, предполагая, что стороны действуют по отношению друг к другу на началах равенства и автономии воли и определяют условия договора самостоятельно в своих интересах, при этом не означает, что при заключении договора стороны могут действовать и осуществлять свои права без учета прав других лиц, а также ограничений, установленных ГК РФ и другими законами.

Следовательно, заключение ряда договоров поставки без проведения публичных процедур в обход Положения о закупках, разработанного и утвержденного заказчиком, является существенным нарушением принципов, закрепленных в Законе № 223-ФЗ, противоречит публичным интересам, поскольку нарушает установленный порядок привлечения субъектов на товарный рынок, а также нарушает права и законные интересы неопределенного круга лиц, так как последние лишены возможности заключить договор на

оказание услуг, предусмотренных в вышеназванных договорах.

Из заключенных договоров следует, что МУП «Тепловые сети» МО Волжский район имеет постоянную потребность в энергетическом угле, что подтверждается непрерывностью заключения договоров.

Принимая во внимание тождественность предмета заключенных договоров, временной интервал, в течение которого были заключены договоры (несколько дней), единую цель договоров – поставка каменного угля, можно сделать вывод о том, что сделки намеренно были разбиты на суммы до 100 000 рублей в целях обеспечения формальной возможности не проведения конкурентных процедур и заключения договоров с единственным поставщиком.

Уход МУП «Тепловые сети» МО Волжский район и ООО «Маруглесбыт» от проведения конкурентных процедур длился на протяжении нескольких лет в течение 2016-2018гг.

Таким образом, обязанность проверять соответствие положений договора и правовых оснований для его заключения действующему законодательству, в том числе Закону о защите конкуренции и Закону о контрактной системе, возложена на обе стороны договора.

Следовательно, заключение договора, являющегося согласованием воли сторон о всех существенных условиях, в том числе противоречащих законодательству о контрактной системе и антимонопольному законодательству, свидетельствует о наличии антиконкурентного соглашения. При этом заключение и исполнение договора в обход закона предполагает наличие вины обеих сторон соглашения, поскольку оно заключено в целях ограничения конкуренции (статья 10 Гражданского кодекса РФ).

МУП «Тепловые сети» МО Волжский район и ООО «Маруглесбыт» не могли не знать о необходимости проведения конкурентных процедур на право поставки каменного угля в соответствии с Законом о контрактной системе.

ООО «Маруглесбыт», являясь активным участником проведения конкурентных процедур, приняло участие в 94 закупках, за последний год – в 7 конкурентных процедурах. По итогам проведения конкурентных процедур заключено 30 контрактов на поставку угля:

№ [3120300341818000002](#) с [МОУ «Шимшургинская основная общеобразовательная школа»](#), № [3120500341318000016](#) с [ООО «Марикоммунэнерго»](#), № [3120500341318000016](#) с [МП «Куженерводоканал»](#), № [3120500341318000007](#) с [МП «Куженерводоканал»](#), № [3120500341318000003](#) с [МП «Куженерводоканал»](#), № [3120500106017000260](#) с [ГБУ РМЭ «Куженерская районная центральная больница»](#), № [3120600561417000001](#) с [МБУК «МАРИ-ТУРЕКСКАЯ МЕЖПОСЕЛЕНЧЕСКАЯ ЦЕНТРАЛИЗОВАННАЯ КЛУБНАЯ СИСТЕМА»](#), № [3120600212317000003](#) с [МБОУ «Хлебниковская средняя общеобразовательная школа»](#), № [3120600324717000001](#) с [МБОУ «Сардаяльская основная общеобразовательная школа»](#), № [3120600325417000001](#) с [МДОУ «МОСАРИНСКИЙ ДЕТСКИЙ САД»](#), № [3120600336717000001](#) с [МДОУ «Мари-китнинский детский сад»](#), № [3120600373717000001](#) с [МБОУ «Арборская основная общеобразовательная школа»](#), № [3120600541317000001](#) с [МБОУ «Арборский детский сад»](#), № [3120300341817000002](#) с [МОУ «Шимшургинская основная общеобразовательная школа»](#), № [3121000354617000003](#) с [МУП «Оршанский жилкомсервис»](#), в том числе 15 из заключенных государственных контрактов было заключено в рамках Закона о контрактной системе: №51215126037180000710000, №51215126037180000050000, №51208007399180000020000, №51215126037170000270000, №51215126037170000260000, №51215126037170000100000, №51215126037160000470000, №51215126037160000430000, №3160407875501, №316051215126037160000400000, №51215126037160000050000, 31603193171-01, №51215126037160000050000, №31603193171-01).

Таким образом, ООО «Маруглесбыт» не могло не знать о необходимости проведения конкурентных процедур и заключения договоров (контрактов) на поставку каменного угля только по итогам проведения конкурентных процедур.

Комиссия Марийского УФАС России не может согласиться с доводом ООО «Маруглесбыт» о необходимости заключения договоров с МУП «Тепловые сети» МО Волжский район для поставки каменного угля в связи с наличием угрозы возникновения чрезвычайной ситуации техногенного характера по следующим основаниям.

В адрес общества поступило письмо предприятия (исх. № 62 от 20.07.2016) с просьбой представить коммерческое предложение по поставке каменного угля на отопительный сезон 2016-2017 г.

Кроме того, Министерство строительства, архитектуры и жилищно-коммунального хозяйства Республики Марий Эл направило в адрес общества 18.09.2017 исх. № 4620 письмо об оказании содействия в приобретении угля для нужд МУП «Тепловые сети» МО Волжского района, в порядке части 5.1. статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

По аналогичным основаниям МУП «Тепловые сети» МО Волжский район направило в адрес ООО «Маруглесбыт» гарантийные письма от 22.09.2017 № 621, от 25.09.2017 № 623, от 21.09.2018 № 163, от 24.09.2018 № 626, в том числе иные о необходимости поставки каменного угля в 2017-2019 г.

Аналогичные письма от Министерства строительства, архитектуры и жилищно-коммунального хозяйства Республики Марий Эл (17.09.2018 исх. № 4780) от МУП «Тепловые сети» МО Волжский район (24.09.2018 № 626, 25.09.2018 № 628, 26.09.2018 № 633, 27.09.2018 № 639, 28.09.2018 № 640) направлялись в адрес ООО «Маруглесбыт» в 2018-2019 г.

В соответствии со статьей 1 Федерального закона от 21.12.1994 № 68-ФЗ «О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера» (далее - Закон № 68-ФЗ) чрезвычайная ситуация - это обстановка на определенной территории, сложившаяся в результате аварии, опасного природного явления, катастрофы, стихийного или иного бедствия, которые могут повлечь или повлекли за собой человеческие жертвы, ущерб здоровью людей или окружающей среде, значительные материальные потери и нарушение условий жизнедеятельности людей.

Предупреждение чрезвычайных ситуаций - это комплекс мероприятий, проводимых заблаговременно и направленных на максимально возможное уменьшение риска возникновения чрезвычайных ситуаций, а также на сохранение здоровья людей, снижение размеров ущерба окружающей среде и материальных потерь в случае их возникновения.

В соответствии с подп. 4 ч. 1 ст. 16 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» организация в границах городского округа электро-, тепло-, газо- и водоснабжения населения, водоотведения, снабжения населения топливом в пределах полномочий, установленных законодательством Российской Федерации, относится к вопросам местного значения городского округа.

На основании частей 2, 5 статьи 20 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» к полномочиям органов местного самоуправления городских поселений, городских округов по организации теплоснабжения на соответствующих территориях относятся: проверка готовности теплоснабжающих организаций, теплосетевых организаций и потребителей тепловой энергии к отопительному периоду осуществляются органами местного самоуправления, а в ценовых зонах теплоснабжения органами местного самоуправления совместно с единой теплоснабжающей организацией; проверка готовности к отопительному периоду теплоснабжающих организаций, теплосетевых организаций осуществляется в целях определения соответствия источников тепловой энергии и тепловых сетей требованиям, установленным правилами оценки готовности к отопительному периоду, наличия соглашения

об управлении системой теплоснабжения, готовности указанных организаций к выполнению графика тепловых нагрузок, поддержанию температурного графика, утвержденного схемой теплоснабжения, соблюдению критериев надежности теплоснабжения, установленных техническими регламентами.

Согласно пункту 2.6.9 Постановления Госстроя РФ № 170 от 27.09.2003 «Об утверждении правил и норм технической эксплуатации жилищного фонда» начало отопительного сезона устанавливается органами местного самоуправления.

В соответствии с подп. 8 п. 16 Правил оценки готовности к отопительному периоду, утвержденных Приказом Минэнерго Российской Федерации от 12.03.2013 № 103, в целях оценки готовности потребителей тепловой энергии к отопительному периоду уполномоченным органом должны быть проверены наличие и работоспособность приборов учета, работоспособность автоматических регуляторов при их наличии.

На основании раздела III п.п. 11 п. 13 Правил оценки готовности к отопительному периоду в целях оценки готовности теплосетевых организаций к отопительному периоду уполномоченным органом должны быть проверены в отношении данных организаций среди прочего и обеспечение безаварийной работы объектов теплоснабжения и надежного теплоснабжения потребителей тепловой энергии, который включает в себя, в том числе проведение гидравлических и тепловых испытаний тепловых сетей.

Частью 5 ст. 20 Закона № 190-ФЗ установлено, что проверка готовности к отопительному периоду теплоснабжающих организаций, теплосетевых организаций осуществляется в целях определения соответствия источников тепловой энергии и тепловых сетей требованиям, установленным Правилами оценки готовности к отопительному периоду, наличия соглашения об управлении системой теплоснабжения, готовности указанных организаций к выполнению графика тепловых нагрузок, поддержанию температурного графика, утвержденного схемой теплоснабжения, соблюдению критериев надежности теплоснабжения, установленных техническими регламентами, а источников тепловой энергии также в целях подтверждения наличия нормативных запасов топлива.

МУП «Тепловые сети» МО Волжский район в рамках рассмотрения дела представило копии предостережений Волжской межрайонной прокуратуры от 20.07.2017 № 08-05-2017, 12.08.2018 № 08-05-2018, 01.02.2019 № 08-05-2019 о необходимости МУП «Тепловые сети» МО Волжский район своевременно закупиться и поставить каменный уголь.

Таким образом, до направления МУП «Тепловые сети» МО Волжский район гарантийных писем о необходимости заключения договоров поставки каменного угля предприятие располагало сведениями об отсутствии нормативного запаса основного топлива и могло предпринять меры по его приобретению путем проведения конкурентных процедур. Однако указанные действия по проведению конкурентных процедур предприятие не предпринимало.

Комиссия Марийского УФАС России не может согласиться с доводом МУП «Тепловые сети» МО Волжский район о том, что ООО «Маруглесбыт» является единственным участником на рынке поставки каменного угля, поскольку предприятием проведен электронный аукцион (номер извещения 0508600001518000005 от 16.07.2018) по результатам которого, ООО «Инвест-Групп» был признан победителем.

Марийским УФАС России установлено, что на данном товарном рынке действуют иные хозяйствующие субъекты, а именно ООО «Татарстанское топливо и лес», ОАО «Чувашская топливная компания», ООО «Метиз Альянс Плюс», ООО «Уральский щебень», ООО «Топлисбыт», ООО «АФЕТ», что подтверждается обзором состояния конкуренции на рынке поставки каменного угля от 17.06.2019. Следовательно, существующий рынок поставки каменного угля является открытым и на нем действует значительное количество хозяйствующих субъектов, права которых могли быть нарушены действиями ООО «Маруглесбыт» и МУП «Тепловые сети» МО Волжский район, при заключении и исполнении договоров поставки каменного угля без проведения конкурентных процедур.

Кроме того, согласно позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 05.04.2011 № 14686/10, в тех случаях, когда требуется проведение конкурса, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, его не проведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо право ведения деятельности на нем.

Комиссией отклоняются доводы предприятия о том, что МУП «Тепловые сети» МО Волжского района не имело возможности заключать государственные контракты, поскольку учреждение не имеет источников финансирования на указанные нужды.

Фактически предприятие заключает возмездные договоры поставки каменного угля, которые также как и государственные контракты, заключенные по итогам проведения конкурентных процедур, предполагают оплату за поставленный товар.

Таким образом, предприятие, в случае заключения договоров с единственным поставщиком и в случае заключения государственных контрактов по итогам проведения конкурентных процедур, исполняет финансовые обязательства по оплате за поставленный каменный уголь. Также при планировании проведения конкурентных процедур, предприятие имело возможность установить условие об оплате поставленного товара по факту их получения, то есть в конце каждого календарного месяца, либо после истечения определенного периода.

Также о возможности проведения конкурентных процедур на право заключения контракта на поставку каменного угля свидетельствует проведение МУП «Тепловые сети» Волжского район электронных аукционов:

- номер извещения № [0508600001517000001](#) от 14.09.2017 Закупка проводилась на основании Закона о контрактной системе. В соответствии с техническим заданием предусмотрено осуществление поставки каменного угля в количестве 450 тонн в сентябре 2017 года. Аукцион не состоялся, вновь конкурентные процедуры предприятием не проводились;

- номер извещения № 0508600001518000001 от 08.02.2018 Закупка проводилась на основании Закона о контрактной системе. В соответствии с техническим заданием предусмотрено осуществление поставки каменного угля в количестве 400 тонн в марте 2018 г. Аукцион не состоялся, вновь конкурентные процедуры предприятием не проводились;

- номер извещения № 0508600001518000002 от 28.03.2018 Закупка проводилась на основании Закона о контрактной системе. В соответствии с техническим заданием предусмотрено осуществление поставки каменного угля в количестве 550 тонн в мае 2018 г. Аукцион не состоялся, вновь конкурентные процедуры предприятием не проводились.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что действия МУП «Тепловые сети» Волжского района и ООО «Маруглесбыт» по заключению и исполнению договоров о поставку каменного угля привели к ограничению конкуренции на рынке поставки данного товара и общества обеспечили ООО «Маруглесбыт» приоритетное положение на рынке по поставке каменного угля по сравнению с иными хозяйствующими субъектами.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения разрешает вопрос о

выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

На момент принятия решения антимонопольным органом не установлено наличие договорных отношений между МУП «Тепловые сети» МО Волжский район и ООО «Маруглесбыт» по поставке каменного угля без проведения конкурентных процедур.

На основании изложенного, основания для выдачи предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 11, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

Признать в действиях МУП «Тепловые сети» МО Волжский район и ООО «Маруглесбыт» факт нарушения части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в реализации соглашения по заключению и исполнению договоров на поставку каменного угля без проведения конкурентных процедур.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия в Арбитражный суд Республики Марий Эл.

Председатель Комиссии

О.В. Ерошкина

Члены Комиссии

Н.В. Журавлева

А.М. Винокурова